**TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE
CUNDINAMARCA
SALA CIVIL - FAMILIA**

MAGISTRADO PONENTE	: PABLO IGNACIO VILLATE MONROY
CLASE DE PROCESO	: EJECUTIVO
DEMANDANTE	: 2KINSE S.A.S.
DEMANDADOS	: CSS CONSTRUCTORES S.A.
RADICACIÓN	: 25899-31-03-002-2021-00218-01
DECISIÓN	: CONFIRMA AUTO APELADO

Bogotá, D.C., siete de febrero de dos mil veintidós.

Procede el Tribunal a decidir el recurso de apelación formulado por la parte demandante a través de su apoderado, contra el auto proferido el 11 de junio de 2021, por el Juzgado Segundo Civil del Circuito de Zipaquirá, a través del cual se negó el mandamiento de pago.

I. ANTECEDENTES:

1. 2K INVERSIONES Y SERVICIOS SOCIEDAD POR ACCIONES SIMPLIFICADAS - 2KINSE S.A.S., a través de apoderado, formuló demanda ejecutiva en contra de CSS CONSTRUCTORES S.A., a fin de obtener el pago de las facturas de venta: FE2K 216 de 4 de marzo de 2021 y con vencimiento de 3 de abril de 2021, por \$109.344.711,41; FE2K 217 de 4 de marzo de 2021 y con vencimiento de 3 de abril de 2021 por \$100.830.075,64; y FE2K 222 de 18 de marzo de 2021 y con vencimiento de 18 de abril de 2021 por \$5.205.696,85; más los intereses de mora causados en cada una de ellas.

2. Por auto de 11 de junio de 2021, se negó el mandamiento de pago, pues consideró la señora Juez a quo que no se acreditó que las facturas hayan sido registradas en el RADIAN por una entidad autorizada, para que pueda circular electrónicamente de acuerdo con las pautas definidas en el Decreto 1154 de 2020; además no cuentan con la fecha de recibo de la factura, ni con la indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla, en concordancia con lo dispuesto en el artículo 4º del referido decreto.
3. Contra esta decisión, la parte demandante a través de su apoderado, formuló recurso de reposición y en subsidio el de apelación, argumentando que a la fecha de presentación de la demanda el sistema RADIAN no se encontraba en operación, por lo que es inviable solicitar un requisito del cual existía la imposibilidad material de realizarlo debido a su no puesta en operación por parte de la entidad administrativa que tiene a su cargo dicho sistema; que según la Resolución No. 000037 de 5 de mayo de 2021, el sistema RADIAN quedaría disponible desde el 1 de agosto de 2021; y que frente al acuse de recibido de las facturas, en la demanda y sus anexos, se acreditó la dirección de correo electrónico a la cual la demandada solicitó remitir la facturación electrónica de acuerdo con el procedimiento establecido por la DIAN, así como el resultado “Enviada-confirmada” - “envió exitoso” y su fecha de entrega por parte del proveedor tecnológico al correo electrónico indicado por la demandada para recibir este tipo de documentos; por lo que al tratarse de facturación electrónica es así como se acredita el recibo de las facturas.

Negada la reposición, se concedió el recurso de apelación que es del caso resolver, conforme a las siguientes

II. CONSIDERACIONES:

Sabido es que el proceso ejecutivo, a diferencia de los demás procesos, parte de la existencia de un derecho cierto y definido. Su finalidad radica esencialmente en la satisfacción de ese derecho mediante medidas cautelares y

posterior remate de bienes. Por esta razón, la acción ejecutiva solo la tiene aquel titular de una obligación, ceñida a las reglas formales y sustanciales que determina el artículo 422 del Código General del Proceso, norma que de manera diáfana delimita los documentos que prestan mérito ejecutivo y los requisitos que éstos deben contener.

Tratándose de títulos valores, cumplen función legitimadora que habilita a quien lo ha adquirido conforme a la ley de circulación, para exigir del deudor la satisfacción del derecho que en él se incorpora (art. 619 C. de Co.), legitimación, que tiene como característica principal identificar al titular del derecho, quien es la única persona que puede perseguir de los obligados la prestación documentada y, a su vez, permite que éstos determinen de manera clara y precisa la persona que ejercita el derecho, y si éste se adquirió conforme a la ley de circulación, para considerarlo como tenedor legítimo (art. 647 C. de Co.). Además, es de recordar que el tenor de lo dispuesto por el artículo 793 del Código de Comercio, *“El cobro de un título-valor dará lugar al procedimiento ejecutivo, sin necesidad de reconocimiento de firmas”*.

Para que esa función legitimadora tenga eficacia, se requiere que el título cumpla los requisitos de la esencia común para todos los títulos valores, y los especiales erigidos para cada uno en particular.

Como se sabe, a través de la Ley 1231 de 2008, se modificó la normativa comercial relativa a las facturas, para darle mejor estructura a la factura cambiaria, tanto en su denominación, como en sus requisitos, entre otros, pues se abandonó su antigua denominación para rotularla simplemente “factura” y a partir de ello convertirla en un instrumento facilitador de las relaciones comerciales sobre venta de bienes y servicios.

En cuanto a los requisitos formales de este instrumento, el artículo 774 del Código de Comercio modificado por el 3° de la Ley 1231 de 2008, ordena que la factura deberá contener los siguientes requisitos: (i) *“La fecha de vencimiento, sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 673. En ausencia de mención expresa en la factura de la fecha de vencimiento, se entenderá que debe ser pagada dentro de los treinta días calendario siguientes a la emisión”*; (ii) *“La fecha de recibo de la factura, con indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla según lo establecido en la presente ley”*; y (iii) *“El emisor vendedor o prestador del servicio, deberá dejar constancia en el original de la factura, del estado de pago del precio o remuneración y las condiciones del pago si fuere el caso. A la misma obligación están sujetos los terceros a quienes se haya transferido la factura”*.

A su turno la mentada norma advierte que: *“No tendrá el carácter de título valor la factura que no cumpla con la totalidad de los requisitos legales señalados en el presente artículo. Sin embargo, la omisión de cualquiera de estos requisitos, no afectará la validez del negocio jurídico que dio origen a la factura.”*

Como se observa, es requisito de la factura. *“La fecha de recibo de la factura, con indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla según lo establecido en la presente ley”*; y en el presente caso, advierte el Tribunal que la ejecutante no acreditó tal requisito, pues tratándose de factura electrónica, la misma se entiende recibida con el acuse de recibo de mensaje de datos por parte del receptor del mismo, claro está, previo envío de la factura.

Al respecto el artículo 1.6.1.4.1.4 del Decreto Único Reglamentario en Materia Tributaria 1625 de 11 de octubre de 2016, señala que:

“ARTÍCULO 1.6.1.4.1.4. Acuse de recibo de la factura electrónica. El adquirente que reciba una factura electrónica en formato electrónico de generación **deberá informar al obligado a facturar electrónicamente el recibo de la misma**, para lo cual podrá utilizar sus propios medios tecnológicos o los que disponga para este fin, el obligado a facturar electrónicamente. Así mismo, podrá utilizar para este efecto el formato que establezca la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) como alternativa.

Cuando la factura electrónica sea entregada en representación gráfica en formato impreso o formato digital, el adquirente podrá, de ser necesario, manifestar su recibo, caso en el cual lo hará en documento separado físico o electrónico, a través de sus propios medios o a través de los que disponga el obligado a facturar electrónicamente, para este efecto. (Resaltado por el Tribunal)

A su turno, el párrafo primero del artículo 2.2.2.5.4 del Decreto 1154 de 2020, indica que:

“PARÁGRAFO 1. Se entenderá recibida la mercancía o prestado el servicio **con la constancia de recibo electrónica**, emitida por el adquirente/deudor/aceptante, que hace parte integral de la factura, indicando el nombre, identificación o la firma de quien recibe, y la fecha de recibo.” (Resaltado por el Tribunal)

Nótese como la sociedad ejecutante ni siquiera acreditó el envío de las facturas de manera electrónica a la ejecutada, pues de ello no dan cuenta los anexos arrimados con la demanda (archivo 04); y ante la ausencia del envío de las facturas presentadas con la demanda para su cobro, la falta de recibo de las mismas es evidente, por lo que no se cumple con el requisito previsto en el numeral 2° del artículo 774 del C.Co., en consecuencia las mentadas facturas no tiene el carácter de título valor como lo advierte la citada norma.

Se sigue de lo dicho, que el requisito que echa de menos la señora Juez a quo para negar la orden de apremio solicitada en la demanda, no se

encontraba presente en ninguna de las facturas arrimadas como fuente de ejecución, por lo que la negativa de librar mandamiento de pago, está acorde con la normatividad antes reseñada.

Cabe precisar, que al verificarse que ninguna de las facturas fue enviada por la ejecutante a la ejecutada y por tanto éstas carecen de constancia de recibido, innecesario resulta el estudio de su registro en el RADIAN.

En este orden de ideas la providencia motivo de apelación habrá de confirmarse. Sin costas por no aparecer causadas (art. 365 – 8° C.G.P.).

III. DECISIÓN:

Congruente con lo expuesto, el Tribunal Superior del Distrito Judicial de Cundinamarca,

RESUELVE:

PRIMERO: CONFIRMAR el auto apelado, esto es, el proferido por el 11 de junio de 2021, por el Juzgado Segundo Civil del Circuito de Zipaquirá.

SEGUNDO: Sin Costas.

CÓPIESE Y NOTIFÍQUESE

PABLO IGNACIO VILLATE MONROY

Magistrado

Firmado Por:

Pablo Ignacio Villate Monroy

Magistrado

Sala Civil Familia

Tribunal Superior De Cundinamarca

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

d0c7e930c9dc108adf8dfbd7d93c360fae49aa063783d21a6859e25792c93b9a

Documento generado en 04/02/2022 07:27:01 PM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente

URL: <https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>